✠

POR
EL DEAN, Y CABILDO de la Santa Iglesia Cathedral de Cuenca.

CON

Los Curas, y Beneficiados de las Villas de Honrubia, y Valverde de este Obispado.

SOBRE

Los diezmos de los garuanços, Abas, frisoles, y otras semillas que se siembran en los terminos de dichas Villas, y possession de percibirlos para el juizio de la manutencion, introduzido por las partes.

PRETENDE El Dean, y Cabildo, que ha de ser amparado, y manutenido en la possession, de que se lleuen a tercia mayor los diezmos que procedieren de los garuanços, abas, frisoles, y demas semillas contenidas en la demãda, para repartirse entre si, y los demas interessados en dicha tercia, sin embargo de la que tienen pedida los dichos Curas, por dezir se hallan en possession actual de percibir los

diezmos de dichas ſemillas priuatiuamẽte para ſi por de tercia menor, y pie de Altar, ſin dar parte â ninguno de los intereſſados en tercia mayor.

Supueſto el hecho deſte pleyto ſe diuidirâ eſte informe en dos articulos: en el primero, ſe fundarà el derecho del Cabildo, para obtener en eſte juizio de manutencion. Y en el ſegundo ſe procurarà reſponder à los fundamentos de los dichos Curas.

ARTICVLO PRIMERO.

En que ſe funda el derecho del Dean, y Cabildo, para obtener en el articulo de la manutencion, y amparo de poſſeſſion, que tienen intentado, de que ſe lleuen a tercia mayor los diezmos de las dichas ſemillas de garuanços, abas, &c.

1 OMitiendo la diſputa de quien tenga aſsiſtencia de derecho, y fundada ſu intencion en èl para percibir los diezmos de derecho comun, ah la Igleſia Cathedral, ah los Parrochos al texto en el *cap. cum contingat, de decimis*, ſe aſsiẽta por materia corriente, y llana, en las Igleſias Cathedrales deſtos *Reynos* de Eſpaña, tener fundada ſu intencion en la percepcion de los diezmos, y la dicha aſsiſtencia de derecho contra los Curas deſtos Reynos, por ſer mas antigua ſu fundacion, y auerſe hecho ſobre los diezmos de las Diœceſis, y aſsi lo tiene declarado la Rota en muchas deciſiones, y en eſpecial en la deciſ.

239. apud Farinac. tom. 2. in nouis, num. 3. ibi: *Et prædicta tantò magis procedunt, quia notum est in Regnis Hispaniæ Ecclesias Cathedrales Dignitates, & multa alia beneficia, etiam fundata super decimis, vt in proposito considerauit Rota in Pampilonensi congrua, 7. apr. 1595. coram Illustr. Cardin. Mellin. & bene comprobant testes probantes, de perceptione capituli ab immemorabili tempore, ex quo sequitur aduersarium debere probare decimas ad ipsum expectare, nec intrare, quod ipse sit fundatus de iure communi, Rota in Palentina decimarum, coram Illustr. Dom. Zarate fere per totam, vbi, quod Ecclesia Cathedralis fundat de iure contra Parochos, eadem Rotta apud Ludouis. Al. Gregor. XV. decis. 429.* a quien siguen comunmente los DD. *Barbos. de iur. Ecclesiast. lib. 3. cap. 26. §. 2. n. 15. & de offic. Paroch. cap. 28. §. 2. num. 15. & lib. 1. vot. 41 ex num. 45. Marescott. lib. 1. var. cap. 1. num. 16. Idem Barbos. in dict. cap. cũ contingat, vers. & in Regnis Hispaniarum, de decimis.* Y en terminos de la Santa Iglesia de Cuenca, que no funden de derecho contra ella los Curas deste Obispado, està repetidamente decidido por la misma Rotta *decis. 442. 485. 520. apud Farin. in nouis, tom. 1. & decis. 666. apud eundem, tom. 1. in posthum. & 651. num. 3. tom. 2.* y lo funda en los dichos terminos latamente el señor *Valenç. cons. 33. ex num. 76.* y pues la Rota dixo *in supra dicta decisione*, que esto era cosa notoria en estos Reynos, passemos à los efectos que resultan desta assistencia de derecho.

2 El primero para nuestro caso es, que mediante ella sola, sin probar mas possession, se deue dar la manutencion al que la tiene, y por consiguiente teniendola el Dean, y Cabildo, deue ser amparado en la possession de percibir los diezmos de dichas semillas, lleuandose a tercia mayor, *Posthio cum pluribus, obseruat.*

*uat.45.ex num.3.*ibi:*In quo constituenda est regula affirmatiua, quod scilicet manutentio datur, ex sola iuris asistentia, Marescotto var. resolut.11.num.1.*ibi:*Communis, & trita est iuris conclusio, quod habens fundatam intentionem suam de iure communi, debet manuteneri, etiam nulla probata possessione per textum, in cap. cum personæ in fine, de priuileg. lib.6.* Vno, y otro *Autor* refiere muchos, y textos que se pueden ver en ellos; y *Posthio en el num.4.* refiere dos decisiones de Rota, que dixeron consistia en esta asistencia de derecho el bueno para la manutencion, ibi: *Et in huiusmodi asistentia consistit bonum ius ad effectum manutentionis;* con que teniendola, como la tiene, el Cabildo, se sigue necessariamente tener bonum ius para la manutencion que pretende.

3 De la dicha asistencia de derecho, y presumpcion que resulta en favor de quien la tiene, nace otro efecto de mucha consideracion en el caso deste pleyto; y es, que el que la tiene, no solo deue ser manutenido mediante ella, sino que aunque en contrario se alegue costumbre, ò prescripcion inmemorial, en el interin que esta se califica, y canonica por tres sentencias conformes, se deue declarar la manutencion â favor del que funda de derecho, *Posthio vbi supr. nu.13.* ibi: *Amplia prædicta regula, vt sit danda manutentio, ex sola iuris asistentia; etiam, quod ex aduerso allegetur, vel etiam exibeatur exemptio, seu priuilegium, vel titulus donec de illius releuantia disputetur,* & num.19. ibi: *Amplia etiam contra prætendentes immemorabilem consuetudinem, vel præscriptionem, donec ipsa immemorabilis consuetudo, vel præscriptio probetur per tres sententias conformes,* refert plures Rottæ decisiones, & vltra ibi, notat *Marescott. dict. var. U. n.8. Rotta apud Posthium decis.157. & 455. num.1. & in eleganti*

decis.

decisione in vna Hispalensi decimarum, quæ est decis. 8. *apud Dianam, part.* 10. ibi: *Non autem de eo, quod præsumi facit immemorabilis probata per testes, nisi vltra eadem immemorabilis fuerit Canonizata per tres sententias in iudicatum transactas, & ideò in hoc Sacro Tribunali perpetuò decisum fuit, quod tuum demum immemorabilis impedit, ne possessor manuteneatur cum Canonizata fuerit per tres conformes, vt in pluribus decisionibus allegatis à Moderno de manutentione*; que es el lugar de Posthio arriba referido.

4 Es tambien elegante la decision *in alia Hispalensi decimarum, ven.* 15. *Febr.* 1647. *apud Frances post Pastorale internum in appendice*, ibi: Muy para el caso presente, *Et capitulum habeat assistentiam iuris, ac fundatam intentionem respectu suæ quasi possessionis exigendi in his bonis, in ea est manutenendus, donec fratres de eorum prætensis iuribus plenè, ac concludenter docuerint*, Rota, &c. Y mejor en el vers. *Nec relebat*, ibi *Nec relebat prætensa consuetudo immemorabilis, seu præscriptio per fratres allegata.* Y dà la razon, num. 8. ibi: *Cum dicta immemorabilis, & præscriptio à fratribus prætensa, non remaneat concludenter probata, & per tres sententias conformes Canonizata, interim ipsi impedire nequeunt quin capitulo concedatur manutentio, Marescotto, &c.* eadem Rotta in eleganti decisione in vna Calagurritan decimarum de Ocon, 1. Iuliæ 1654 coram Illustrissimo Domino Zarate Episcopo Conchensi, vers. Præterea, ibi: *Præterea auxilio præscriptionis, vel immemorabilis, Monachi destituti reperiuntur cum neutra remaneat approbata per tres sententias conformes, quibus cessantibus bonum ius Capituli Rectorum, & Beneficiatorum etiam ad effectum manutentionis non excluditur, Marescotto, &c. eadem Rotta decis.* 197. *apud Posthium*, Dom. Solorzano in Politica, lib. 4

cap. 21. circa finem, ibi: *Lo qual procede, aunque por parte deste se alegue prescripcion quadragenaria, ò inmemorial mientras no lo probare, y executoriare por tres sentencias conformes.* Y dà la razon en las palabras siguientes: *Porque la assistencia de derecho de su aduersario vence todas estas alegaciones, y haze se tenga por intruso, violento, clandestino, ò precario posseedor, al que se la embaraça; como resueluen Ancharrano, &c.* Bien claro parece que queda el derecho del Dean, y Cabildo, con lo referido, para obtener en este juizio de la manutencion, pues los dichos Curas no pueden alegar otra cosa contra el Cabildo, que la costumbre, ò prescripcion.

5 Esta assistencia de derecho con que se halla el Dean, y Cabildo para la percepcion de los diezmos de dichas semillas, no solo se califica con el ser Iglesia Cathedral, y mas antigua que los Curatos deste Obispado, como queda probado, sino con ser las tierras donde se siembran de su naturaleza dezmeras a la tercia mayor, y paniegas, por donde todos los diezmos, que al presente se causan, y siempre se han causado, de trigo, ceuada, centeno, auena, y escaña se ha lleuado, y lleua al presente a tercia mayor, de donde se reparte entre los interessados, como es hecho llano, y corriente entre las partes, y que los Curas lo tienen confessado en las posiciones que juraron; por cuya razon es doctrina assentada entre los DD. que el que adquiriò el ius decimandi, ò percipiendi decimas, ex prædijs alicuius Parrochiæ, funda de derecho, y se le deuen los diezmos de otras qualesquier semillas, que en ellas se sembraren, aunque no sean vnas mesmas las nueuamente sembradas, y aunque sean de aquellas de quienes nunca ha percibido los diezmos, es expresso el texto, in *cap. cum in tua 30. de decimis*, ibi: *Responde-*

mus,

mus. quod si fructus prædicti, de illa terra proveniunt de qua Monasteria, vel Conuentuales Ecclesiæ, aliquos percipiebant ratione decimarum prouentus, eis proculdubio decimæ fructuum debentur eorum, cum ipsis terra ab antiquo fuerit decimalis, & non debeat vna eademque Ecclesia diuerso iure censeri, cap. commissum, 4. eodem titulo, ibi: *Et sicut etiam de pascuis, olim decimæ persoluebantur, ita nunc de eisdem ad frugum fertilitatem translatis, decimas volumus, absque diminutione persolui,* tenent cum pluribus *Burgos de Paz, en todo el consejo 50. Castillo de tercijs, cap. 15. per totum, Dom. Valenç.* en terminos de diezmos de azeite, y açafran contra el Cura de Gasqueña deste Obispado, *dict. cons. 33. ex num. 28. & Dom. Salgad. 3. part. de Reg. protect. cap. 10. num. 16. Ferrer obseruat. 274. y 275. Lother. de re benefic. tom. 1. lib. 1. quæst. 38. num. 127.* Y en terminos de la Santa Iglesia de Cuenca, lo dixo la Rota en la *decis. 666. apud Farin. in Posth. part. 1.* donde cita otras muchas en los mismos casos, *eadem Rotta decis. 149. apud Posthium,* es elegante de iure ciuili el texto, *in leg. certò generi 13.* de seruit. rust. prædiorum, ibi: *Certò generi agrorum adquiri seruitus potest, vel vt vineis, quod ea ad solum maxis, quam ad superficiem pertinet, ideò sublatis vineis seruitus manebit.*

6 Y la razon desto, es la que insinua este texto, ibi: *Ad solum maxis, &c.* que este derecho de percibir diezmos de los predios desta *Parroquia*, es *Real*, y como tal aficit rem, y esta queda dezmera aun de los frutos nueuamente sembrados, porque ella semper est, y cum suo onere manet; y aunque el dueño pueda mudar la semilla a su aduitrio, esto ha de ser sin perjuizio de la Iglesia, cui antea decimæ debebantur. Dieron esta razon todos los Authores arriba referidos, y fuera dellos, *Suarez de Relig. tom. 1. tract. 2. cap. 21. n. 4.*

Dom.

Dom. Couarrub. in pract. cap. 37. *num.* 5. Y doctamente la *Rotta in dicta decis.* 149. *num.* 2. ibi: *Quia permutationem extrinsecam vineæ redactæ ad viridarium, non fuit tamen mutata substantia rei, & fundi, & pro inde talis mutatio non est habenda in consideratione, sed cum onere, sibi annexo fundus remanere debet, vt bene per Anchar. qui pluribus similibus materiam exornat, cons.* 404. *num.* 9. *in fine, &* 10. Y refiere el texto *in leg. quæ situm, §. Illud, ff. de legatis* 3. Y prosigue muy a nuestro intento, ibi: *Ex quo infertur, quod sicuti competebat Ioann. Franc. manutentio in fundo ad vsum vineæ exculto, vt fuit iam resolutum, ita debet manuteneri, licèt vinea fuerit extirpata, & redacta ad vsum Horti, & Viridarij, quia manet adhuc substantia soli, & fundi, ex iam dictis.* Y prosigue en materia de diezmos: *Non enim seminatio, aut plantatio facit in præiudicium iuris quæsiti, vt cum Amai Garcia, Gig. Gratiano, Zeballos Castillo, dicit Dom. Fermosino, Episcopus Asturiens. in cap. Ecclesia Sanctæ Mariæ* 10. *de Constitutionibus, quæst.* 57. *num.* 54.

7 Y es de tanta valentia la razon referida, que por ella dixeron, y resoluieron muchos Doctores, que aunque en las dichas tierras se sembrasse nueuamente semilla, de la qual en aquella Region, ò Prouincia, no se acostumbraua a pagar diezmo, se deuia por sembrarse en tierras de su naturaleza dezmeras, y no poder perjudicar al que tenia el derecho de percibir los diezmos de ellas la mudança de las semillas; assi lo resoluió *Boiogneto cons.* 29. *Vbi de noua plantatione Sycomorum, ex quibus decimæ in Sicilia non soluebantur, quia tamen heæ arbores plantatæ fuerant in terris decimalibus; resoluit, ex eis decimas deberi*; refierelo el señor *Valençuel. dict. cons.* 33. *num.* 74. y 75. donde dixo auer sido este el motiuo que tuuo el Senado Tolosano

no, para determinar ſe debian los diezmos de los açafranales, plantados en tierras dezmeras al Obiſpo Albienſe, aunque era coſtumbre inconcuſa, que de aquel genero de fruto, no ſe pagaſſe diezmo alguno. Refiere la deciſion *Rebuffo de decimis, quæſt.* 13. *num.* 41. Y toda eſta doctrina, no ſolo procede en caſo, que el que pretende los diezmos de las nueuas ſemillas, tenga ſu intencion fundada de derecho, ſino tambien en caſo, que adquiriô el derecho de dezmar de aquellas tierras por coſtumbre, ô preſcripcion, porque aun en eſte caſo ſe eſtiende a las ſemillas nueuamente pueſtas, aunque dellas nunca los aya percibido, como defienden latamente el ſeñor *Valençuel. dicto conſ.* 33. *ex num.* 51 & 18. *Caſtillo dict. cap.* 15. *Salgado dict. cap.* 10. *numero* 144. Y *con Burgos de Paz, Barboſa, Azeuedo, Rebuffo, y Suarez, D. Fermoſin. vbi ſupra, num.* 52. de que reſulta claramente, que el Dean, y Cabildo, no ſolo funda de derecho para la percepcion de dichos diezmos, por ſer Igleſia Cathedral en eſtos Reynos, ſino por tener preſcripto legitimamente el derecho de dezmar, reſpecto de todas las tierras, y territorio de las dichas Villas de Honrubia, y Valverde.

8 No ſolo procede la pretenſion del Dean, y Cabildo, para obtener en el juizio de manutencion introducido por la aſsiſtencia de derecho referida, ſino que tambien ſe tiene, ſegun el derecho, por poſſeedor de los diezmos de dichas ſemillas, aunque dellas no los aya percibido por la razon que acabamos de fundar en los numeros antecedentes; porque el que eſtà en poſſeſsion de percibir los diezmos, que ſe ſembrauan en vna heredad, lo eſtà tambien para percibir los de otros qualeſquier frutos, que en ella ſe ſiembran; y en dicha poſſeſsion ha de ſer amparado, y manutenido; dixolo la Rota en las palabras referidas, ſupra en el *num.* 5.

C don-

donde se podrân ver por no repetirlas, *Barbosa in dicto capite commissum 4. de decimis, in fine*, ibi: *Notatur ad hoc, quod qui habet possessionem de omni armento, seu grege, in aliquibus dehæsis, siue silba de pascentibus, tuendus est in quasi possessione percipiendi decimas de omni frumento, seu fructu in eadem Silua collecto, postquam ad culturam redacta fuit, Burgos de Paz dicto cons. 50. num. 8. cum pluribus, Castillo dicto cap. 15. num. 17. & sequentibus, præcipuè num. 19. Salgado dicto cap. 10. numero 143. ex Marescotto, Rotta Magistralis decis. 17. num. 10. part. 2. diuersorum*, ibi: *Possessio in vna spetie fructuum, quæ procedit ab vna radice, nempe à iure decimandi prodesse; etiam quoad alias quascumque fructuum species; Rouitt. omnino videndus, decis. 97. per totam*; y es en terminos la decision 607. *Hispalensi decimar. apud Posthium*, ibi: *Licèt tantùm constet, beneficiatos exegisse decimas animalium, tamen dixerunt illis dandum esse mandatum de manutenendo; etiam, quoad frumenta, & blandas in dicta terra collectas, cum censentur illa subrogata loco priorum fructuum, capite cum in tua, capite commissum, vbi Antonius de Butrio de decimis, Couarrubias cap. 37. num. 5. practicarum; Rebuffus de decimis, cap. 14. num. 18. & 19. & fuit resolutum in Cōchensi decimar. 21. Maij, coram Attrabatensi, Dom. Valençuel. dict. cons. 33. num. 48. & num. 259.* ibi: *Vlterius, quia alicuius iuris, vt vniuersalis præscriptio, extenditur ad particularia, sub eodem iure comprehensa, & ita præscriptio iuris decimandi, seu decimas percipiendi, ex aliquo prædio, de fructibus antiquis, quia vniuersalis est, ad totum prædium, extenditur ad omnes fructus decimabiles de nouo productos, tanquam sub illo iure vniuersali compræhensos, Rota apud Seraphinum decis. 561.* ibi: *Probata possessione respectu aliquorum, extenditur, etiā ad alios, Posthio obseruat. 73. num. 156.* ibi: *Et existens*

in

in quasi possessione decimandi fructus vnius fundi, ex quo solum frumentum anteà colligebatur; dicitur etiam in quasi possessione decimandi millium, & alios fructus qui postea loco frumenti satti fuerũt; Giobagnus conf. 28. n. 7. lib. 2. Rotta diuersarum decis. 17. n. 10. p. 2. & decisione 865. *num.* 4. *part.* 4. *Nec illi in aliquo præiudicatum intelligitur, permutationem seminis, seu modi collendi, & num.* 166. ibi: *Quare per manutentionem in quasi possessione exigendi decimas, suficit quasi possessio generalis, seu vniuersalis decimas exigendi.*

9 Son tambien muy del caso la decision 1047. *de Seraphino*, y *la de Buratt.* 572. *Gratianus disceptation, capit.* 425. *n.* 46. & *cap.* 113. *num.* 26. *Noguerol allegatione* 39. *num.* 42. y la Doctrina de Inocencio *in cap. dilectus, num.* 3. *vers. Ex eo quod, de Cappellis Monachorum*; donde afirma, que siendo los derechos contiguos, y de vna misma calidad, basta conseruar la possession en vno dellos, para que se entienda retenerla en todos la possession ciuil; la qual impide qualquiera prescripcion en contrario, aunque sea inmemorial, ibi: *Alioquin ex mera permissione, etiam antiquissima non minuitur eius priuilegium, nam cum hæc iura sint contigua, suficit in vno prædictorum retinere possessionem; immo, nec præscriptio eius temporis, cuius non extat memoria currit, quia semper possidet, Bursatt. cons.* 360. *num.* 50. no se pueden dezir derechos mas contiguos, que los que nacen de vna raiz, y prouienen de vn principio, como son los que tiene el Dean, y Cabildo para percibir los diezmos del pan, vino, y carne, azeite, y açafran, y garuanços; y por la possession de los primeros, es cierto retiene tambien la de los vltimos, que son los garuanços: y assi, si *semper possidet*, aun en aquellos que no ocupa, quien le negarà la manutencion, mayormente fauorecido de la assistencia de de-

re-

recho? Nadie parece lo puede dudar, segun la doctrina de Posthio *obseruatione* 45. *num.* 1. ibi: *Nulli dubium est, quod possessori, qui habet etiam iuris assistentiam pro se debetur manutentio.* Por estos motiuos espera el Dean, y Cabildo obtener en este juizio de la manutencion, y aunque ay otros muchos para ello, porque dependen de las respuestas a los fundamentos contrarios, se omiten aqui, por no repetirlos.

ARTICVLO SEGVNDO.

En que se procura satisfazer a los fundamentos que alegan los Curas, para que deuan ser manutenidos, y amparados en la possesion, que dizen estar, de lleuar para si præcipuamente, los diezmos de garuanços, abas, &c.

10 REconociendo los Curas lo juridico de los fundamentos referidos, y la naturaleza de las tierras en que se siembran las dichas semillas, se valen de la possession en que dizen hallarse, para percibir priuatiuamente los dichos diezmos, de percibirlos por razon de la semilla, y que esta la tienen prescripta; y assi los diezmos que de ellas proceden, en qualquiera parte que se siembren, deuen ser suyos priuatiuamente; y amparados en la dicha possession que tienen probada en el processo, y que assi la possession vniuersal del Cabildo, no les puede apro-

aprouechar estando ellos en la particular, por la doctrina de Posthio *dicta obseruat. 73. num. 172.* y la assistencia de derecho tambien parece no fauorecer al Cabildo en este caso, por la missma razon de estar ellos en possession; idem Posthio *obseruat. 45. num. 22.* y finalmente tratarse del juizio sumarissimo del interin, en el qual solo se deue atender a quien possee, tempore litis motæ, sin mas aueriguacion; y que posseyendo los Curas al tiempo dicho, parece ser clara su justicia para auerse de determinar a su fauor.

11 Toda la fuerça de estos fundamentos se haze en la possession en que dizen hallarse los dichos Curas; y assi se procurarà fundar, que les falta este requisito essencial, y que no tienen possession; y si la tienen, que no es, ni puede ser manutenible: esta possession es cierto, y assentado principio de derecho, se deue probar por el que intenta este juizio; y que no ha sido neque vi, neque clam, neque præcario, *leg. 1. §. Quod ait Prætor, ff. vti possidetis, Bartholus in leg. 1. §. Hoc interdicto, num. 12. ff. de Itinere actuque priuati. Posthio obseruatione 15. per totam, præcipuè num. 13.* y que esta possession deue ser nomine proprio, y no nomine alieno, *leg. 3. §. Creditores, & §. Cum Inquilinus, ff. vti possidetis, optimè Vvesembech in paratitl.* ad eundem titulum, num. 5. ibi: *Ex hoc edicto datur actio ei, qui suo nomine possidet, non qui alieno; qui enim alterius vice detinet, verè possessor non est, leg. 1. §. Ante penultimum, de adquirenda possessione, leg. 2. Cod. de præscriptione 30. vel 40. annorum, nec interest ciuiliter quis, an naturaliter possideat, an iustam habeat possidendi causam, vt qui antiquiorem possessionem allegat, cap. licèt 9. de probationibus, Iuris enim interpretatione is pro possessore est, lege si quis 17. de adquirenda possessione. Non ille qui iniustè occupauit, capite, ad decimas, vbi Geminianus*

 num.

num.13.de restitutione spoliatorum, lib. 6. Quem adeo interdictum non adiubat, vt etiam disertè excipiat in verbis, non vi, non clam, neque precario, Arnoldus Vinnius in §. Possideri 5. de interdictis, n. 1. donde hablando deste interdicto, dize, ibi: *Itaque qui alieno nomine in possessione sunt, huc non pertinet, veluti conductor, cõmodatarius, depositarius, Procurator, amicus, hospes, leg. 3. §. 12. leg. 9. & sequenti, lege qui vniuersas 30. §. Quod per Colonum, & sequentibus, de adquirenda possessione, leg. 6. §. 2. de precario, atque ex eo, intelligimus si hi controuersiam possessionis patiantur, interdicto ad retinendam possessionem experiri non posse, leg. 3. §. Creditores 8. ff. vti possidetis.*

12 No solo es necessario para obtener en este interdicto, vti possidetis, lo referido en el numero antecedente, sino que no basta estar en possession, sino se possee juntamente; y aunque parece lo mismo estar en possession, que posseer, ay muy conocida diferencia entre posseer, y estar en possession; aquel se dize posseer en cuyo nombre otro possee, aunque no estê en la possession de la cosa; y aquel se dize estar en possession que la tiene para otro: dixolo el texto, notando esta diferencia en la *ley si quis 10. §. 1. ff. de adquirenda possessione*, ibi: *Idem Pomponius bellissime tentat dicere, numquid, qui conduxerit quidem prædium, precario autem rogauit, non vt possideret, sed vt in possessione esset; est autem longè diuersum, aliud est enim possidere, longè aliud in possessione esse, denique rei seruandæ causa, legatorum, damni infecti, non possident, sed sunt in possessione custodiæ causa, lege quod meo 18. de acquirenda possessione*, y que no baste estar en possession para este interdicto, sino se possee juntamente, lo dixo el *texto in dicto paragrafo possidere 5.* Y la *ley 3. §. Creditores 8. ff. vti possidetis*, ibi: *Creditores missos in possessionem rei*

ser-

ſeruandæ cauſa, interdicto vti poſsidetis, vti non poſſe, & meritò, quia non poſsident: Idemque, & in cæteris omnibus, qui cuſtodiæ cauſa miſsi ſunt in poſſeſsionem, dicendum eſt, Vinnius vbi ſupra, & DD. communiter in dictis locis; de ſuerte, que para obtener en eſte Interdicto, vti poſsidetis, y juizio de manutencion, es neceſſario, que el que le intenta pruebe poſſeer, nomine proprio, y que eſta poſſeſsion no ſea neque vi, neque clam, neque præcario; y aſsi irèmos diſcurriendo por cada vna parte de eſtas, para ver ſi los Curas las han probado todas, como ſe requiere.

13 Lo primero es neceſſario, que poſſean, ſin que baſte eſtar en poſſeſsion, como queda dicho, y eſto nomine propio lo qual, ſegun derecho, no puede proceder en los dichos Curas por muchas razones. Lo primero, porque ſon, y han ſido ſiempre terceros Colectores de los frutos dezimales de las dichas tercias, como eſtà probado en el proceſſo, y ſe lo permite la *Conſtitucion 39. del tit. de decimis*. Y es coſtumbre vniuerſal en eſte Obiſpado ſerlo todos los Curas, y Beneficiados que reſiden por ſu orden, y como tales ſon depoſitarios de los dichos frutos, como tambien conſta de las eſcrituras de terceria, en que ſe obligan a hazer en todo como buenos depoſitarios: por lo qual aunque eſtèn en poſſeſsion de percibir los dichos diezmos, no poſſeen para ſi, ſino poſſeen para los dueños, ò acreedores de dichos diezmos, y per cōſequens para el Cabildo, el qual poſſee, y ha poſſeido ſiempre dichos diezmos, por miniſterio de los dichos Curas, que ſon ſus depoſitarios: dixolo muy bien la *ley quod meo nomine* 18. *ff. de acquirenda poſſeſsione*, ibi: *Neque enim muto mihi cauſam poſſeſsionis, ſed deſino poſsidere, & alium poſſeſſorem miniſterio meo facio, neque idem eſt poſsidere, & alio nomine poſsidere, nam poſ-*

ſidet,

sidet, cuius nomine possidetur, procurator alienæ possessioni præstat ministerium, §. Possidere, dicto tit. de interdict. in principio, y hablando de depositarios mas abaxo, ibi: *Per eos quoque apud quos deposuerit quis, aut quibus commodauerit, ipse possidere videtur. Anton. Gomez in lege 48. Tauri, num. 8. & tom. 2. variar. cap. 7. num. 2. vbi Aillon, & alij apud Salgad. in lab. part. 1. cap. 11. num. 20.*

14 Luego por esta calidad de depositarios se excluyen los Curas de posseer, aunque se diga estàn en possession; y por consiguiente no pueden obtener en este juizio, como quedò dicho *supra num. 11. circa finem*; antes bien el Cabildo, y demas interessados en los diezmos de las dichas tercias han posseido por su ministerio: por la qual possession parece claro auer de darseles la manutencion, *iuxta doctrinam Posthij dicta obseruatione 15.*

15 No solo por este camino, estàn excluidos los Curas para poder intentar el remedio de la manutencion, por no reputarse por posseedores, sino tambien por la parte de ser socios compañeros, y comparticipes con el Dean, y Cabildo, y demas interessados en las tercias de dichos Lugares, teniendo ellos, y todos los demas parte, conforme lo que a cada vno le toca: por cuya causa no solo no posseen, sino que los demas interessados conseruan la possession por su ministerio, sin que ellos por ningun hecho suyo ayan podido perjudicar a los demas interesados, todo lo qual es doctrina del texto, cum Glossa in leg. seruo duorum, lege seruus communis 65. cum lege sequenti, textus in lege cum solus seruus 67, in fine, ibi: *Ne alterius festinatione, alterius ius ledatur*, ff. de acquirenda hæreditate, lege final, & ibi Glossa, verbo *Substituto*, ff. de vulgari, lege si seruus plurium 53, de legatis 1.

texto

texto peculiaris, in leg. si servus societatem 18. ff. pro socio.

16 Por cuyo motiuo no puede adquirir el socio prescripcion alguna contra el consocio, porque el lo conserua la possession, *leg. 1. §. Ad hæc, vbi Glossa, Codic. de Annali exceptione, & ibi Baldus num. 12. vers. Quæro tertiò, Cardin. Thusc. concl. 549. num. 20. lit. P.* ibi: *Amplia, quia præscriptio non currit socio, etiam per mille annos, Angelus consl. 65. &c.* Y porque posseyendo, como possee *nomine alieno, hoc est nomine sociorum, non potest sibi ipsi mutare causam possessionis, leg. 1. §. 19. ff. de acquirenda possessione.* Y es texto expresso, y en nuestros terminos la *ley 5. tit. 15. lib. 4. Recopilationis,* ibi: *Si los herederos, ò otros hombres, tuuieren, ò posseyeren alguna cosa de consuno, que no sea partida entre ellos, maguer que el vno dellos sea tenedor de la cosa, no se pueda defender por tiempo, que no dè su derecho a cada vno de los otros, quando quier que se lo demandare:* oy pide el Cabildo parte de los diezmos de dichas semillas, por tener de derecho parte en ellas, y los Curas que son sus socios, y comparticipes se quieren escusar, y defender por tiempo; y assi estamos derechamente en la disposicion desta ley, *videndus Zeballus commun. quæstione 820. à num. 1.* dixolo en propios terminos la Rota *in dicta Palentina decimarum, coram Dom. Zarate,* ibi: *Tùm quia tanquam socij, & communi nomine possidentes, aduersus capitulũ, nullatenus præscribere valuerunt, vt per Iason, &c.*

16 A esta calidad de socios, y comparticipes, se llega la de ser los dichos Curas, Administradores, y Recaudadores de los frutos dezimales de dichas tercias, y como tales lleuar derechos por el trabajo de la recolection, como es constante, y consta de las escrituras de terceria, y la dicha Constitucion Synodal refe-

 ri-

rida, que habla de los terceros; por lo qual, conforme a derecho, tampoco posseen para si, sino es para aquellos en cuyo nombre administran, y assi no pueden præscribir por ningun espacio de tiempo, *vt notatur in cap. 1. de consuetudine, lib. 6. optimus textus, in leg. cum notissimi, §. In his, Codice de præscriptione 30. vel 40. annorum*; y es Doctrina de *Baldo cons. 12. num. 9. volum. 1.* ibi: *Dubitatur enim vtrum, qui possidet tanquam gestor negotiorum, vel eius hæres, vllo tempore præscribat, & dic, quod non*, dando la razon que vamos buscando: *Quia veram possessionem non habet*; siguiô à Baldo *el Cardenal Thusco, littera P. conclus. 521. num. 79.* ibi: *Amplia quia is, qui possidet tanquam gestor negotiorum, vel eius hæres, nunquam potest præscribere, quia non habet veram possessionem.* Y en terminos de Administradores es el consejo de *Surdo 296.* y la doctrina de *Don Iuan del Castillo de tercijs, cap. 38. per totum maximè, vers. Y de nuestro*, ibi: *La primera, porque el Administrador, ora sea Prelado, ò Tutor, vel quicumque negotiorum gestor, no tienen possession verdadera, ni propia, porque no posseen para si, ni por si, sino en nombre de aquellos cuyos bienes administran, leg. nec vllam 13. §. Siquis absentis, de petitione hæreditatis, & vers. Pro quare*, ibi: *Pro quare optimè facit, textus in cap. 1. de consuetudine, libr. 6. donde se reprueba la costumbre inmemorial en que se fundauan ciertos præbendados, para poder tener dos oficios, ò dignidades, in eadem Eclesia, aunque huuiessen jurado guardarla, atque ita extitisset firmata iuramento, absque dispensatione Sedis Appostolicæ; porque siendo ellos Administradores, y tocandoles la prouision, y distribucion de las dichas Dignidades, deuieron hazerla con igualdad, y no pudieron adquirir possession, ni derecho in futurum, en quanto auian administrado, excediendo los terminos de su administra-*

cion;

cion;es elegante la dicha decision de la Rota dicta Palentina decimarum,ibi: *Quin imò, & possessio, quam dicti Beneficiati allegant, Capitulo Cathedrali prodest, cum illi sint Administratores, quapropter isti censetur adquisita pro sua tertia parte, vt præter superiora probatur, ex decisione Rottæ* 170. *num.* 10. *& decisione* 196 *num.*6.*post Modern. Perusin. de manutenendo, & in Chatacens, hæredit.* 11. *Decembr.* 1648. §. *Respectu, vers. Et consequenter, coram R. P. Dom. Zerro.*

18 No puede este texto,y doctrina ser mas de el caso presente,pues siendo los dichos Curas Administradores de las tercias,y diezmos de dichas Villas, y debiendo dar con igualdad a todos los interesados de todos los frutos,excediendo los limites de su administracion,se arrogaron para si solos los diezmos de las dichas semillas ; es tambien muy del caso la doctrina de Gratiano *discept.*52.*num.* 14. y la decision de Francia que refiere Rennato Chopino, *apud eundem Castillo, vers. Baldus,* donde a los Obispos de Claramonte les condenaron a restituir el Condado de Auernia despues de auer estado en possession dèl por mas de 300 años,porque constô auer entrado en sus principios a posseerle, como Administradores , & in custodiam;es tambien en nuestros terminos de Curas,terceros Colectores,que pretendian percibir priuatiuamente los diezmos de ciertas tierras,por la possession en que estauan contra el Dean,y Cabildo de la Santa Iglesia de Palencia, la decision ya citada de la Rota in dicta Palentina decimarum,ibi : *Possessio autem probata, ex locationibus, & testibus, summ. beneficiatorum, num.* 3. *&* 4. *Sicut, & præscriptio immemorabilis, ex ijsdem testibus, nec magis beneficiatis suffragari debet; tùm, quia ipsi tanquam Administratores, & alieno nomine possidentes, præscribere non potuerunt, Rota*

ta

ta coram Seraphino decis. 707. num. 6. & in eadem causa decisione, coram Zerro, ibi, hablando de la inmemorial de que se valian los dichos Curas, la excluye, *ex eadem ratione: Destruitur verò sive ex quo beneficiati, tanquam Administratores, & socij non potuerunt præscribere contra Capitulum Ignarum, absentem, & illorū fidei Acquiescentem, vt post Iassin in §. Quædam, n. 32. Instituta de actionibus, & alios, responsum fuit in dicta decisione huius causæ*, que es la referida.

19 Y si acaso contra estas doctrinas se alegare por los Curas, que ellos no han posseido, ni *tanquam socij*, ni *tanquam Administratores*, sino *iure, & nomine proprio*, no entrando los frutos de dichas semillas en la tercia mayor, sino en la menor, sin dar parte a ninguno de los interessados, se responde, que en las decisiones referidas pretendian lo mismo los Curas, y Beneficiados de la Villa de Osorno, como parece de la dicha decision, coram Dom. Zarate; ibi: *Et prætendunt ista, in horreo separato, & particulari ponenda, vt inter ipsos postea, absque communicatione Capituli Cathedralis, & Domini Temporalis loci diuidantur.* Valiendose de la possession inmemorial, y sin embargo se determinô esta causa a fauor del Dean, y Cabildo, *etiam in iudicio manutentionis*, como ponderarêmos abaxo: y assi es de poca substancia este fundamēto por estar executoriado en la Rota lo contrario, cuyos executoriales he visto, y leido en el Archiuo de la Santa Iglesia de Palencia, insertas en ellos todas las decisiones de la Rota en esta causa.

20 Pero quando cessara la autoridad de la *Rota*, la razon juridica excluye tambien el dicho fundamento, porque entrando los dichos *Curas*, como entran, y lo han hechô sus antecessores, en la possession de dichas tercias, y frutos dezimales, como Adminis-

tra-

tradores, socios, y compañeros de los demas interessados, no han podido, aunque ayan querido mudarse la causa de la possessión, y començar a posseer, *nomine propio*, como queda apuntado supra num. 16. y lo prueba expressamente, vltra ibi relata, *textus in leg. non solum 33. §. Quod vulgo, de vsucapionibus*; y *D. Iuan del Castillo* lo dixo todo; *vbi supra*, vers. *La tercera*, ibi: *La tercera, porque el Administrador qui non sibi sed alij possidet, nec suo sed alieno nomine; atque ita non valet præscribere, non potest, sibi ipsi mutare causam possidenti, leg. non solum 33. §. Quod vulgo, ff. de vsucapionibus, leg. cum nemo 5. Codice de acquirenda possessione, Ioannes Philippus cons. 23. num. 15. Galiaula dicto cons. 47. num. 40. & 50. Iasson cons. 57. num. 6. vol. 1. Iacobus Cujatius in dicto §. In his*, ibi: *Non possident, qui alij possident, vt planè eis ad vindicandam proprietatem, nullum temporis sufragium opitulari possit, quia non potuit, sibi mutare, causam possessionis, qui cœpit pro alio possidere, & ita Dominus non desinet per eum possidere, etiam si gerat animum inuassoris*: hasta aqui Castillo *optimè in nostris terminis Larrea allegatione 28. num. 3. & 5.* de que resulta no poder aprouechar a los Curas esta alegacion, antes bien queda claro, que el primer requisito para la manutencion, que es la possessión, no le tienen por ser Administradores, compañeros, y depositarios, calidades que repugnan a adquirir possessión, *nomine proprio*.

21 En este juizio le bastaua al Dean, y Cabildo la oposicion tan juridica, que queda referida, ya hecho a la possessión de los Curas, sin embargo quando les concedieramos la possessión que alegan, hemos de discurrir, si esta se halla limpia; esto es, que no sea neque vi, neque clam, conforme las doctrinas referidas, *supra num.* 12. porque si probassemos, que el principio

F desta

desta possession aya sido vicioso, y clandestino, no les podrà aprouechar para ser amparados, ni manutenidos en ella, ni por ella podràn impedir la manutenciõ del Cabildo, *vt ibi dictum est, & tradit Posthio dicta obseruatione* 45.*num.* 25.ibi: *Quod si possessio sit turbatiua, & clandestina, sine scientia, & patientia habentis iuris assistentiam esset hic, non ille manutenendus, Rota recentiorum decis.* 501.*num.* 4.*part.* 2. *Barbosa lib.* 3 *vot.* 95.*num.* 29. *& optimè, vot.* 106. *num.* 68. *& idem Posthio obseruat.* 10.*num.* 92. *&* 93.

22 Que la possession que han tenido los dichos Curas, aya sido, y siempre sea viciosa, y clandestina, es cierto, por las calidades arriba referidas, de ser socios, y Administradores, por las quales precisamente tuuieron mala fee en los principios, pues obligandose con juramento a hazer bien, y fielmente su oficio, y dar à todos los interessados lo que les tocaua, sin fraude alguno, deuiendo hazer tazmia de todos los diezmos, para que se supiera quales eran de tercia mayor, y quales de menor, y sabiendo por las declaraciones de los renteros los frutos que ay dezimables, y que de todos lleuan parte los interessados, por no lleuarse los Curas diezmos præcipuos ningunos, sino es los que se especifican en la concordia de Coronados, tomada con su Magestad, en la que llaman Cartilla, que està presentada en los autos, en que no ay palabra de garuanços; y sabiendo assimesmo, que no solo ha lleuado el Dean, y Cabildo diezmos de pan, sino tambien de carne, vino, azeite, y açafran, como lo lleua actualmẽte en dichos lugares. La possession de que se valen, fue ocultar, y de tener para si todos los diezmos de garuanços, quitandoselos a los interessados, y encubriendoles la noticia dellos, no dandoles quenta, como estàn obligados con juramento de lo que aplicauan

uan a tercia menor, ò pie de Altar; y assi esta possessiõ ha sido siempre viciosa, oculta, y clandestina, y con mala fee.

23 Es muy del caso la doctrina de *Gratiano*, fuera de los autores arriba referidos, *dicto cap. 52. num. 4.* ibi: *Vnde dicitur esse in mala fide, cum habeat in manibus inuentarium, & libros rationum, ex quibus potest facile colligere, quid prouenit, ex redditibus pupilli, & in quo remaneat debitor, quove in eo dicitur scientia rei alienæ* Et infra ibi: *Ex quo (prout impuncto narratur) semper prædictam hæreditatem, seu eius bona rexit, & administrauit, verisimile enim est ipsam Chaterinam, quæ diù administrauerit, omnia plenissimè, & sigillatim nouissè, vnde cumper sex millibus florinis, vel saltem 5500. solum voluerit ad dictam Allasiam peruenire florenos mille, negari non potest quin fuerit in euidenti calumnia, & dolo contra ipsam Allasiam, volens illam, tam enormissimè lædere, & cum eius iactura locupletari.* A cuyas razones añadiò Don Iuan del Castillo dict. cap. 38. las siguientes: *Y no se funda en otra razon, darse la accion de dolo contra el Administrador que ocupa, y toma algo de los bienes que estàn a su cargo, y administracion, quæ tantum competit contra verum dolosum, leg. si superstite 5. vers. Sanè si, argumento speciali, Cod. de dolo cuius rectè meminit, Socin. Iunior dict. cons. 144. num. 32. Arias Pinel. in leg. 2. cap. 4. num. 23. Cod. de rescindenda vendit. Anton. Fab. de erroribus Pracmat. Decad. 1. error 7. num. 26.* Vease, pues, si possession q̃ produce accion de dolo contra su Autor, puede dexar de ser manifiestamente viciosa.

24 Y hablando tambien en terminos de Administradores, que quieren valerse de la prescripcion, dixo Pedro Surd. vbi supra, cons. 296. que el valerse de ella, era fundarse en la circunvencion, y engaño con

que

que han tratado los bienes que adminiſtran, ibi: *Qui præſcriptione vtitur, dicitur ſe fundare in circumuentione, vt inquit Crauetta conſ. 29. in fin. Beccius qui plures cumulat, conſ. 12. num. 60. & conſ. 32. num. 7. optimè in noſtris proprijs terminis Dom. Valençuel. dict. conſ. 33. nu. 251.* ibi: *Quod certius eſt in hoc caſu, cum ad fuerit principium inhabile, propter quod non potuit præſcriptio currere, nam cum dicti Parrochi de Gaſqueña fuerint decimarum Collectores, vulgo dicti terceros, & iurauerint facere libros, ſeu tazmias decimarum certas, & veras, ac integras omnium decimarum non faciendo præiudicium intereſſe habentibus, ſupprimebant has ſpecies decimales, retinendo proſe, ex quo vitioſo initio reſultauit, quod Præcentores ignorarint, ſi erant tales ſpecies decimales, & quod rationalis maior dicti Epiſcopatus, ipſas non diuideret inter participes, & per conſequẽs Parrochos ab initio habuiſſe malam fidem, ex leg. clam poſſidere, &c.* Aun con mas eſpecialidad proceden eſtas doctrinas en nueſtro caſo, pues no ſolo los dichos Curas han ocultado la noticia de dichas ſemillas de las tazmias, ſino que no poniendolas, poſitiuamente afirman, no auer otros frutos.

25 A eſto ſe llega, que en el caſo preſente, no ſolo ſe preſume la mala fee en los dichos Curas por las razones referidas de Adminiſtradores, compañeros, y terceros, ſino porque teniendo, como tienen, reſiſtencia de derecho, como eſtâ probado ſupra num. preſume el derecho auer poſſeido con mala fê, aunque ſea por tiempo inmemorial, *optimè Larrea allegat. 68 num. 26. vbi ex Menoch. lib. 3. præſumpt. 130. numer. 7. Tradit etiam per mille annos bonam fidem non præſumi, quando ius reſiſtit, & ideò qui proſe, habet præſumptionem iuris, debet præferri præſcriptioni, per text. in cap. auditis, de præſcription.* Con que parece quedar

pro-

probada la mala fê,no solo præsumpta,sino verdadera en dichos Curas; y por consiguiente vicioso el principio de dicha possession,la qual mala fee es tan contraria a la prescripcion,y vicia tanto la possession,que ni el transcurso de tiempo inmemorial la purga,y purifica; y asi iure Canonico,no procede cō ella la prescripcion inmemorial,expressamente lo dize la *Rota decis.321.apud Posth.ibi num. 16. Et in præscriptione immemoriali,bona fides etiam desideratur.* Et num.14. ibi: *Et ideò consuetudo,quæ non est rationabilis,ex trāscursu temporis non firmatur,immò potius damnatur, cū tantò sint grauiora peccata,quantò diutius infelicem animam detinent alligatam, cap.fin.de consuetudine, text. Etiam,in cap.fin.de præscriptione,lib. 6. vbi Barbosa;* son terminantes los lugares de Gratiano *disceptat.52. ex num.28.& 78.num. 74. Molin. Azebed. & alij apud Rottam vbi supra,num.16.Larrea vbi supra,nu.24.& expræsius allegat.15.ex num.16.Seraphin.decis.707.num.6.* mayormente entre personas Eclesiasticas,como aduirtiô *Thusc.dict. conclus.521. num.79, Gratian.dict.cap.52.num.14.Valenç.vbi supra,n.251* donde dize,que iure Canonico, en qualquier tiempo que sobrevenga la mala fee,interrumpe la præscripcion. Por lo qual,como cada año los dichos Curas, y todos sus antecessores han hecho obligacion de administrar bien,y fielmente las tercias de dichas Villas,cada año parece ha sobreuenido mala fee, ò por mejor dezir han estado con vna mala fee continua. Y asi ha sido la possession que alegan viciosa desde sus principios,y siempre se ha continuado este vicio, porque siempre ha durado la causa.

26 Y auiendose entrometido los dichos Curas a percibir priuatiuamente los diezmos de los garuanços,defraudando al Dean,y Cabildo,y demas interesa-

ſados de ſu parte lo que les tocaua, ocultandoles la noticia de dichas ſemillas, temiendo acaſo no les pu-ſieſſe pleyto el Cabildo, y embaraçaſſe la continuaciõ en dicha detentacion; quien dudara ſer clandeſtina eſ-ta poſſeſsion, y que el que la tiene ſe diga *clam poſsi-dere*, ſi lee la explicacion deſtas palabras en el Iuriſ-conſulto, *Vlpiano lib. 70. ad edictum*, donde explicando quien ſe diga que poſſee clam, dize eſtas palabras, *in leg. clam poſsidere 6. ff. de acquir. poſſeſs. Clam poſsidere eum dicimus, qui furtiuè ingreſſus eſt poſſeſsionem, ignorante eo quem ſibi controuerſiam facturum ſuſpicabatur, & ne faceret timebat*; Et infra, *Itaque inquit Pomponius clam nanciſcitur poſſeſsionem, qui futuram controuerſiã metuens ignorante eo, quem metuit, furtiuè in poſſeſsionem ingreditur*. Bien claro nos dixeron eſtos dos grandes Iuriſconſ. Vlpian. y Pomp. quienes ſean los poſſeedores clandeſtinos, y con harta claridad nos explicaron el interdicto *vti poſsidetis*, en aquellas palabras, *Si non vi, neque clam*.

27 Teniendo eſta poſſeſsion el principio tan vicioſo, y calificada de clandeſtina, va ſe vê que no es manutenible, co no dexamos fundado ſupra num. 21. *Et vltra ibi relatos tradit, idem Poſthio obſeruat.* 10. *num.* 92. *ibi Giobagn. conſ.* 40. *num.* 27. *lib.* 2. *vbi poſt Menoch. de retinend. remed. num.* 156. & 157. *Vbi, quod iuris improbi quaſi poſſeſsio, non poteſt adquiri; & quod procedit quando ſola iuris præſumptio aduerſatur. Boccatt. de interdict. vti poſsidet. cap. 3. num.* 19. *Thuſc. verbo Interdictum, concluſ.* 284. *num.* 11. *Vbi, quod in inducentibus peccatum, non datur poſſeſsio, idem Thuſcus, verbo Poſſeſſor, concluſ.* 441. *num.* 14. *Vbi, quod Iudex etiam ex officio, & nemine petente, debet quem amoueri à tali poſſeſsione*; haſta aqui Poſthio, cuyas doctrinas harto bien ſe aplican al caſo preſente.

28 Y si acaso los dichos Curas dixeren, que las doctrinas referidas proceden en los primeros Curas, que començaron esta possession de quedarse con los diezmos de los garuanços, y que los presentes lo hallaron assi, y con esta buena fee continuã la dicha possession, con que parece quedar sin el vicio referido, y per consequens manutenible, no satisfazen, porque se responde con facilidad. Lo primero, porque estos Curas presentes son sucessores de los passados, y assi para calificar de antigua su possession, se valen de la de sus antecessores; por cuyas razones, siendo el principio de la possession vicioso, siempre conserua el vicio, y les daña a los sucessores, aunque ellos bona fide possideãt: es doctrina textual, §. *Diutina possessio*, 7. *Institut. de vsucapion.* ibi: *Quod si ille initium iustum non habuit, hæredi, & bonorum possessori, licèt ignoranti, possessio non prodest, leg. cum hæres* 11. *de diuers. & temporal. præscript. leg. vitia, Cod. de acquir. possess.* ibi: *Vitia possessionum à maioribus contracta, perdurant, & successorem auctoris sui culpa committatur, dict. leg. clam, de acquir. possessione*, ibi: *Non enim ratio obtinendæ possessionis, sed origo nanciscendæ exquirenda est*; de suerte, que para juzgar a vno por posseedor clandestino, y vicioso, no se ha de mirar al tiempo presente, ni a la razon que oy tiene para retener la possession, sino al principio, y origen della, que desde alli se ha de regular por buena, ò por mala; con que queda satisfecha con textos claros de derecho la objeccion contraria, *videndi etiã T. husc. conclus.* 521. *num.* 79. Y en nuestros terminos *Dom. Valenç. dict. cons.* 33. *num.* 252.

29 Por lo qual podemos concluir este puncto con lo que dixo Castillo dict. cap. 38. vers. *Perperam*, ibi: *Perperam igitur, las partes contrarias auiendo sido Administradores* (de los frutos de dichas tercias) *adhuc*

41

huc durante administratione, y no auiendo acudido con ellos enteramente a los interessados, como por serlo estauan obligados, sino retenido tan gran parte dellos, pretenden escusarse con la inmemorial, que ni ha corrido, ni podido correr, por lo que se ha dicho en este fundamento, siendo antes cierto, que en valerse della alegan su propia torpeza, porque no deuen ser oidos, *leg. si creditoribus 5. Cod. de seruo pignori dato*; y que la costumbre mala, y injusta, quanto es mas antigua, tanto maxis est detestanda, *nam diuturnitas temporis, auget, non minuit peccatum, cap. fin. de consuetudine, cap. cum in Ecclesiæ, de Simonia, tradit latè Paul. Paris. cons. 27. num. 49. & sequentibus.*

30 No solamente no se pueden valer los dichos Curas de la possession de sus antecessores por las razones referidas, sino que aunque no procedieran, no ha podido ser continua la dicha possession por dos fundamentos juridicos. El primero, por el jurameto que cada año hazen en la escritura de terceria, de administrar bien, y fielmente la dicha tercia sin dolo, ni fraude alguno, por el qual queda cada año interrumpida, y interpelada la possession; de tal suerte, que impide qualquiera prescripcion, aunque sea inmemorial, como es doctrina expressa de *Felin. in cap. fin. de præscription. nu. 7. Bartol. communiter receptus, in leg. nam, & posteà, §. Si is qui temporali, ff. de iure iur. Dom. Couarrub. lib. 1. variar. cap. 9. num. 7. Seraphin. de priuileg. iuram. priuileg. 50. Thusc. pract. conclus. 546. 549. num. 27. lit. P.* y la razon es la que diò Bart. vbi supra: *Quia iuramentum habet vim littis contestationis*; dixolo todo elegantemente Larrea dict. allegat. 28. num. 27. vbi præter alia dicit: *Quod si mille annis viueret iurans nunquam inciperet præscribere.*

31 El segundo fundamento es, porque los dichos Cu-

Curas por el cuydado,y administracion referido, perciben stipendio,que es la onze,ô veintena de los diezmos que llaman tercerias en este Obispado , como consta de la Constitucion Sinodal referida,y es notorio aumentan bastantemente el valor de los beneficios;por lo qual, con el mismo hecho de percibir el estipendio,queda interrumpida qualquiera prescripcion, *Balbus de præscript. 4. part. partis principalis, quæst.4.n.6.*ibi:*Cum ille qui pro re aliqua,quid recipit non potest simul recipere,& contra illam præscribere, vt non præstet eam,vt in non dissimili casu defendit Felin.in cap.illud,n.5.de præscript.ex doctrina celebri Alberici in leg.Princeps,n.173.de legibus,optimè Larrea dict.allegat.28.n,3.circa medium. Y* en el num. 4. añade muy a nuestro proposito,que siendo el contrato vltro citroque obligatorio,como es el que se haze entre el Prelado,y los Curas,para darles la administracion,y terceria,no se puede cumplir,ex vna parte , satisfaziendo al contrato,y prescribir la otra el no satisfazer,ibi,dict.nu.4.*Quasi illud, quod exigit expedagio, interrumpat semper præscriptionem,cum ille qui receperit pro re,aliqua,non possit simul recipere,& contra illã præscribere,vt non præstet,*vt in alio casu tenuit Ant. Faber in Cod.tit.de præscriptionibus 30.vel 40.annorum,definit. 20.*Vt quoties contractus fieret vltro citroque obligatorius,cui ex vna parte satisfactum est,& fieri non potest,vt contractus,qui ex vna parte impletus est, ex altera præscribatur.*

32 Destas doctrinas,y fundamentos resulta, que cada año se ha interrumpido la possession , que los dichos Curas alegan para apoyo de su pretension; y assi en el estado presente no se puede considerar en ellos mas possession que la presente,que diô ocasion a este pleyto , porque con el juramento que hizieron este

presente año, quando otorgaron las escrituras de terceria, y estipendios que lleuaron como terceros, se interrumpiô la del año antecedente, y assi no puede ser manutenible, porque *possessio quæ dedit causam liti non est manutenibilis, Posthio obseruat. 17. n. 44. cum seqq. Iacobus Cancer. lib. 3. variar. cap. 4. n. 95. & 96. & cū pluribus Barbos. lib. 2. vot. 41. n. 49. & vot. 43. n. 23. & vot. 47. n. 233. & vot. 56. n. 89. & lib. 3. vot. 95. n. 31. & vot. 91. n. 21. Tondunt resol. Canon. lib. 1. cap. 30. n. 1.* con lo qual parece queda claro no ser la possession que alegan los dichos Curas, bastante para obtener la manutencion que pretenden.

33 Y aunque lo referido parece que basta para excluir la pretension de dichos Curas, sin embargo se añadirán dos consideraciones, para que por todos lados, y caminos se reconozca ser injusta. La primera, es discurrir, aunque con breuedad, si los dichos Curas hā probado la possession que en este caso se requiere en la informacion que han hecho; y para esto no acordādonos de los defectos interiores que tiene esta possession, se supone, que el Dean, y Cabildo, como queda fundado, tienen el derecho Real de percibir los diezmos que se causan en todas las tierras de los terminos de dichas Villas, y la assistencia de derecho para percibirlos de qualquiera cosa que en ellos se sembrare, de que se pague diezmo; y assi, para excluir al Dean, y Cabildo deste derecho, es preciso, y necessario se pruebe possession especial por los dichos Curas de percibir los dichos garuanços en cada vna de todas las tierras del dicho termino.

34 Y la razon es, porque se puede compadecer auer estado en possession inmemorial de percibir los diezmos de garuanços, en algunas tierras de dichos terminos, y no auerlos percibido en otras, porque acaso

so en ellas no se han sembrado nunca, y si de nueuo se sembraren en estas, no se puede dezir, que la possession de percibir los garuanços de las otras, les aproueche para que el Cabildo no los aya de percibir destas tierras en que nunca se plantarō, pues respecto dellas no ay possession en contrario, y aliàs son dezmeras à la tercia mayor de dichas Villas; y siendo esto tan cierto como es, no està articulada, ni probada la possessiō de que se valen los dichos Curas con esta distincion, y claridad, sino solo la deponen sus testigos in confuso, diziendo estàn en possession los dichos Curas de percibir para si los dichos diezmos de garuanços, sin mas especificacion, ni claridad, por lo qual no està probada la possession de modo que conuença ser cierta.

35 Dixolo todo en nuestros terminos propios el señor Valençuela *dict. cons. 33. ex num. 217. & n. 231.* ibi: *Et ita dictus Parrochus, non potest se iuuare præscriptione, nec consuetudine cum non probetur, nec probari possit in vno quoque prædio particulariter per tempus illud, quod de iure requiritur.* Y mejor en el n. 262. ibi: *Et cum dictus Parrochus se fundet in præscriptione decimarum croci, & olei, necessario debebat probare se præscripsisse in omnibus prædijs Parrochiæ, vel in illis, aut his, quæ prætendit, nam aliàs probatio, vtpote incerta nō relebat ipsum, iuxta cap. in præsentia, de probation. leg. certum, ff. de confessis, leg. duo sunt Titij, ff. de testament. tutel. leg. si fuerit, ff. de rebus dubijs, leg. neque natalis, leg. non nudis, leg. non Epistolis, leg. ad probationem 2. Cod. de probation. Aymon cons. 276. n. 4. Rolando à Valle cons. 46. n. 29. lib. 3.* Y prosiguiendo en el n. 232. dize: *Et hoc est tàm certum, & verum, quod licèt quis probet se præscripsisse in omnibus prædijs, excepto vno, præscriptio aliorum omnium, nihil proderit quoad illum vnū, Innoc. in cap. tua 1. ad fin. de decimis, Abb. in dict. cap.*

cum

cum in tua,n.4. Rebuff. de decimis, quæst. 14.n.9. ex regula legis sine possessione, ff. de vsucapion. hasta aqui el señor Valençuela. Veaſe tambien en el *n.34. & 62.* y lo dicho *supra num.7.*

36 Y es elegante, y muy del caso la doctrina de Azeued. in leg. 2. n. 8. tit. 5 lib. 1. Recopil. vbi probat: *Quod licèt de vinea decimabili vni Ecclesiæ, fiat Castanettum, aliæve arbores fructiferæ plantentur, aut nascātur, ex quibus aliàs regulariter de cōsuetudine, vel præscriptione, decimæ deberentur alteri Ecclesiæ, vel Episcopo, debeatur nihilominùs decima Castanetti, & cæterarum arborum illi Ecclesiæ, cui anteà decima vineæ debebatur, refert, & Guttierr. lib. 2. Canonicar. cap. 21. n. 99* de q̃ se infiere cō euidencia, q̃ aunq̃ a los Curas por titulo legitimo les tocassen los diezmos de garuanços, si estos se sembrassen en tierras dezmeras al Cabildo, como sucede en este caso le deuen tocar al Cabildo, y tener su parte en ellos, como en los demas frutos que alli se sembrauan, y asi los Curas han de probar possession especial en cada tierra, aliàs non potest extendi præscriptio, vt tenet idem Gutierr. *vbi supr. n. 83.*

37 Y lo referido se califica mas con lo que queda sentado en los numeros primeros deste papel, de que contra el que tiene la asistencia de derecho, no se dà manutencion, aunque se alegue costumbre, y prescripcion inmemorial, sino se califica, y canoniza por tres sentencias conformes; y quando nos apartaramos desta sentencia, y abraçaramos la de Posthio *dict. obseruat. 45. n. 24.* y *Marescott. dict. var. 11. n. 53.* y otros, q̃ dixeron bastaua la possession longæua, ò Decennal, para obtener en la manutencion contra el que tiene asistencia de derecho, es cierto, y indubitable auian de auer probado los Curas esta possession longæua en cada tierra, y heredad de los terminos de dichos Lugares,

res,para excluir la asistencia de derecho que tiene el Dean, y Cabildo en todas ellas, y lo demas no coarcta, ni conuence la possession, porque de tal suerte se puede auer variado la cosecha, y sementera destas semillas en las tierras, y heredades de los dichos terminos, que aunque en confuso, y general, se pruebe estar en possession inmemorial los dichos Curas de percibir los dichos garuanços, es muy possible, y verosimil no auerse continuado diez años continuos en cada heredad, por lo qual la probança de los dichos Curas no conuence, ni coarcta bien la negatiua, de no auer dado parte de dichos garuanços al Dean, y Cabildo, y demas interessados, aunque digan auer percibido para si los dichos diezmos, como tambien lo considerò la Rota en propios terminos, en la decision sepæ repetida, *Palentin. decimarum Mercurij, 27. Iunij 1657. coram Zerro*, ibi: *Prætensa verò immemorabilis, quasi possessio, non probatur à dictis testibus, & ex sequentibus prorsus destruitur. Testes enim deponunt solū, quod beneficiati libere locarunt bona, & decimas controuersas in horreo particulari deposuerunt, sed non coarctant negatiuam, quod illæ nunquam communicatæ fuerint, alijs interesatis, ita vt aliter esse non posit, quin scirent ipsi, potuerunt enim communicari, vel eas imputando in portionem suam pro alijs decimis horrei magni, vel in portione fabricæ; vt optimè respondit Rota, coram Cardinal. Caualerio decis. 487. n. 3. comprobata in Hispalensi decimarum, 15. Febr. 1647. coram R.P. Dom. meo Meltio, §. Addendum est etiam, & in Benæuentana decimarum, 8. Mart. 1649. coram RR. Dom. Archiepiscopo Tarraconensi, §. Tùm, quia dicti testes, & in Toletana decimarum, 28. Ianuar. 1650. coram eodem, §. Neque refert, quod Moniales*; hasta aqui la Rota, por donde se conoce con la inspeccion, y cuydado que se deuen exa-

minar los dichos de los testigos, y si conuencen sus deposiciones.

38 Ya parece queda con lo referido probado, y fundado, que la possession que los dichos Curas alegan, no es bastante contra el Dean, y Cabildo, para q̃ se les dê la manutencion. Passemos a la segunda consideracion, que es no estar probada para esta possessiõ la ciencia, y paciencia del Cabildo, como es preciso, para que los Curas pudiessen auer adquirido possessiõ; y la razon es clara, porque en los derechos incorporales en que no ay tradicion, la sciencia, y paciencia sirue de tradicion, y desde entonces comiença a contarse la possession, porque hasta aquel punto siempre se ha conseruado en el animo, y sin voluntad de dexarla, q̃ se presume por la sciencia, y paciencia, no puede el otro adquirirla, aunque sea en costumbre, ò possession inmemorial.

39 Las doctrinas son claras, *Barbos. voto 41. n. 40. ibi: Vbi enim prout in nostro casu agitur, de quasi possessione vnius ad excludendum, quasi possessionem alterius realem, vel mediante iuris assistentia, tunc requiritur illius scientia, & patientia ad effectum illum priuandi, quia non potest vnus adquirere, nisi alius amittat, & in incorporalibus possessio inhæret ossibus; ita, & taliter, vt ignorans, eam non amittat, sed ad illam amittendam, & alteri acquirendam requiritur scientia, & patientia, Garcia de benefic. part. 5. cap. 5. n. 123. Post hio cum pluribus, Rottæ decisionibus vbi supra, obseru. 40. n. 18. & 28. Vbi, subdit hanc scientiam, & patientiam esse probandam cum in iure non præsumatur, Larrea allegat. 16. n. 24. D. Valençuel. vbi supra, n. 241.* y esta ignorancia del Cabildo, no solo se presume por lo general, sino tambien por la distancia de los Lugares, *ex cap. 8. de præsumpt. Solorzan. de iure Indiar. tom. 2. lib. 2 cap.*

cap.8.à n.39. y porque *nemo præsumitur iactare suum, ad text. in leg. cum de indebito 25. de probation. Larrea allegat.28.n.24.* y con mas euidencia, porque no han puesto los dichos diezmos en las razmias, y han ocultado la noticia dellos al Dean, y Cabildo.

40 *Y* no basta en este caso la sciencia, y paciencia del Dean, y Cabildo, sino que era necessario probassen los dichos Curas auerles pedido el Dean, y Cabildo su parte de los dichos diezmos, y auerlo ellos denegado, y aquietadose a ello el Cabildo, y desde esta acquiesciencia se deue començar a contar la possession, como hablando en nuestros terminos, y de costūbre inmemorial lo dixo, y determinò la *Rotta in vna Calagurritana decimarum, ven.17. April.1654 coram Illustrissimo Dom. Zarate,* ibi: *Et insuper pro præscriptione testes non probant (prout requireretur) Capitulum Rectores, & beneficiatos, petijsse totius decimæ solutionē. Monachosque recusasse, & prætensam quotam solum soluisse, & Capitulum, Rectores, & Beneficiatos acquieuisse, Rotta decis.469.n.2.part.1. & decis.265.n.36.p.5. & decis.23.n.4. & seq. part.6 recentior. & in Hispalens. decimarum, 25. Iunij 1649. coram R.P. Dom. meo Bichio in dict. Beneuentana decimarū, 8. Martij 1649. ac Sancti Seuerini decimarum, 14. Ianuar. 1650. §. Nec quidquam, coram RR. Tarraconensi, & in Leodiensi decimarum, 16. Iunij 1651. & 22. April. 1652. coram R.D. meo Meltio, nec etiam probari potest scientia, & patientia Capituli Rectorum, & Beneficiatorum (quidquid de ea conentur dicere Monachorum testes) quia deficiunt in ratione, dum nunquam affirmant, deferentes decimas ad horreum capituli, sermonem habuisse cum Rectoribus, & Beneficiatis eisque quidquam de tali prætensa quotta indicasse; immò extat consuetudo, quod ipsi Parrochiani deferunt decimas ad horreum Capituli, illasque as-*

assignant assistenti, qui nulla facta mensuratione solum scribit quantitatē, quam, quilibet deferens asserit. Y mas abaxo, ibi: *Scientia enim est, quæ per certum, vel aliùm modum euidenter quæritur, leg. 2. §. Quod obseruari, C. de iur. per calumn. dand. Menoch. de præsumption. lib. 1 quæst. 7. n. 56. & lib. 6. præsumpt. 94. n. 20. vt ex actibus gestis absentibus Rectoribus, & Beneficiatis cum alijs, & maximè in Monasterio, & ab ipsismet Monachis, in quibus videntur depositiones testium se fundare, non benè inferatur ad illorum scientiam in hac re præiudiciali, Rotta in dict. Hispalens. decimarum, 27. Iunij 1644. §. Nec vllibi, coram Emin. D. Cardinali Corrado.* Vease, pues, conforme estas doctrinas, si de los actos de possession que han hecho los dichos Curas en sus propias casas, ausente el Dean, y Cabildo, se infiere bien la sciencia, y paciencia en materia tan perjudicial.

41 Es elegantissima tambien la decision de la Rota *in dict. Palentin. decimarum, 27. Iunij 1657. corã Zerro,* ibi: *Minusque deponunt, quod Capitulum, & Canonici sciuerint has decimas per Beneficiatos reponi, idque passi fuerunt, ipsorumque partem petierint; & Beneficiati eam denegauerint, quodque huiusmodi denegationi acquieuerint, vt opus est in negatibis, ex allegatis per Rotam coram bonæ memoriæ, Buratto decis. 572. n. 4. in fin. & n. 13. & c. eadem Rotta in dict. Hispalens. decimar. decis. 8. apud Dianam par. 10. & in dict. Toletana decimarum, vener. 28. Ianuar. coram Roxas, vers. Vltra quod, apud Frances post Pastorale internum in appendice.* Es tambien doctrina de *Peregrin. tom. 1. cons. 14. nu. 20. Noguerol allegat. 39. n. 43. eadem Rotta in dict. decis. 572. apud Burattum part. 3.* en estas palabras: *Nec tãdem dixerunt domini obstare testes examinatos pro Ciuitate ad probandam non solutionem istarum decimarum, quia non coarctant, nec probant, quod Capitulo, & alijs*

par-

participantibus, volentibus huiusmodi decimas exigere, fuerint ab aduersarijs denegatæ, & quod ipsi denegationi acquieuerint, prout requiritur ad probandam negatiuam nō solutionis, eadem Rotta apud Seraphin. decis. 1102. num. 8. ibi: *Ideò non suficit, quod testes dicant se non vidisse, sed debent ita coarctare negatiuam, vt concludat, Bart. in leg. 1. §. Hoc interdicto, n. 8. de Itin. act. que priuat. maximè non docto de interpellatione soluendi, & denegatione cum acquiescientia Capituli, Posth. obseru. 10. n. 101. Toro alleg. 6. n. 8. & 9. Rotta decis. 321. n. 32. apud Posthium.*

42 Y fuera de los lugares referidos, para probar, q̃ sin esta sciencia, y paciēcia no se puede adquirir præscripcion inmemorial, son expressos los de *Couarr. in regul. possessor, 2. p. in principio, n. 8. vers. Tertiò supra licta, Ossascus decis. 101. n. 21. Capic. decis. 57. ex n. 1.* y con otros muchos, *Achiles Pedroch cons. 36. n. 386.* donde despues de auer assentado la dicha doctrina, concluye, ibi: *Et quā quam non ignorem, quosdam contrarium respondisse, verū tamen, ex prædictis dignoscitur hanc opinionem esse magis communiter receptam*; y *Molin. lib. 2. de primog. cap. 6. n. 23. Dicit hanc opinionem esse verissimam, atque indubitatissimam perpetuoque memoriæ tenendam*; y *Ioan. Garc. de nobilit. glos. 7. n. 7.* la sigue dando la razon, ibi: *Ratio responsionis est, quam adduximus, quia ad rationem internā præscriptionis iuris incorporei requiritur scientia, & patiētia eius contra quem præscribitur, ex iuribus supra adductis: vnde securior, & verior opinio est contra Dom. Ant. de Meneses in leg. siquas actiones, Cod. de seruit. & aqua, vt scientia, & patientia allegetur, & deducatur in articulos, & probetur cum sit de ratione interna, quasi possessionis etiā immemorialis in iuribus incorporeis, siuè de iurisdictione agas, siue de alia quacumque re incorporea, &c.*

43 Y esta doctrina es mas indubitable quando se trata de prescribir contra el que tiene asistencia de derecho, como en nuestro caso, *Addit. ad cons. 6. Alex. vol. 1.*

 ibi:

ibi: *Et hæc sententia mihi verior videtur, siue loquamur de præscriptione, siue de consuetudine priuilegiata in his iuribus incorporeis iure communi resistente*, *Couarr. vbi sup.* ibi: *Quando tractatur de acquirendis iuribus incorporalibus quorum vsui, & exercitio ius resistit*, *Posthio dict. obseruat. 40. n. 18. & 20.* Y aunque los testigos de los dichos Curas dizen ha sido esta costumbre con sciencia, y paciēcia del Cabildo, no dàn razon que concluya auerlo sabido el Cabildo, como Comunidad, como es preciso; y aunque lo supieran los particulares, no le podia perjudicar al Cabildo: *Quia vniuersitati non præiudicat omissio, aut negligentia vnius particularis, de dicta vniuersitate*, *Barbos. cum alijs, lib. 3. vot. 80. n. 4.* es doctrina elegante de *Baldo cons. 283. n. 3. vol. 1.* ibi: *Tertiò probatur, quià testes qui dicunt de publica scientia non addunt rationem per sensum corporis, sicut debent, leg. qui testamento, §. fin.* Et inferius, ibi: *Et si dicatur, quod testes dicant, quod fuerint receptati per communitatem, & vniuersitatem, & se vidisse: Respondeò, plus dicere debuerunt, scilicèt specificare quomodò sciuit testis, quod vniuersitas hoc fecerit, vt vniuersitas, nam vbi id, quod debet probari habet plurimum iuris, & in artificio iuris consistit, testes debent specificè per causas singulas deponere non implicitè, & confusè, &c.* *Odd. Sfort. de restit. in integr. vers. Contra tamen, Cæsar Bart. decis 46. n. 33. vsque ad 37. vbi reddit rationem, Seraphin. decis. 841. circa finem, Gratian. tom. 3. discept. 564. n. 51.*

44 Y que esta sciencia aya de ser del Cabildo, *Capitulariter congregatis in Capitulo, expressè tenent Surd. cons. 28. n. 104. lib. 1. & cons. 335. n. 63. lib. 3. Bertaz. cōs. 41. lib. 3. n. 51. Ferrettus cons. 41. n. 4. Oldrad. cons. 77. n. 1. & difusse Ladert. Immol. cons. 40. n. 1. & 2.* mayormēte tratandose, como se trata aqui de vna possession tan dañosa para el Cabildo, como es quererle priuar de los diezmos que le tocan por derecho, *Iuan Baptista Costa in tract. de fact. scient. & ignorant. Cent. 1. dist. 36. n. 12.*

Vbi

Vbi dicit, quod quando agitur de amissione iuris quæsiti, tunc scientia in communi requiritur, hoc est conuocato, & congregato Capitulo, ibidem omnibus intelligentibus, vel maiori parte sit exposita series facti, ac deliberatio subsecuta, Surd. consf. 28. n 14. cum seqq. Vease, pues, toda la probança de los Curas, y de ella se reconocerà no estar probada esta scieneia, y paciencia del Cabildo, con los requisitos que se requiere. Y finalmente, qualquiera negligēcia que en esto aya tenido el Cabildo, no le puede perjudicar a esta Santa Iglesia, en quien està radicado el derecho de percibir los dichos diezmos, y la possession de todos, para que en su nombre no se pueda pedir oy la manutencion, *optimè Rotta apud Seraphin. decis. 1417. n. 3. & in Hispalens. decim. 27. Iun. 1644. coram Corrado, §. 2. quia apud Dianam p 9. & in allegata Hispalens. decima.* ibi: *Et in omnem euentum negligentia Capituli in exigendo, quià præiudicare non valet Ecclesiæ pennes quam, possessio radicaliter manet, non efficeret quin eiusdem Ecclesiæ nomine hodie peti possit manutentio.*

45 A todo lo dicho se llega, que de lo discurrido en este papel, se reconoce el defecto tan notorio, que tiene en la propiedad la pretension de dichos Curas, y de los motiuos, que mas exprofesso trae el señor Valençuela en todo el cons. 33. referido; y assi, en todos los pleytos de azeite, y açafran, que se han puesto por el señor Obispo, ò Cabildo a todos los Curas deste Obispado, han sido condenados en la Rota, como parece de las decisiones q̃ en los dichos terminos se refieren en este papel, sin embargo de la possession inmemorial de que siempre se hā valido; y assi este titulo està desestimado, y por consiguiēte sin èl los dichos Curas, que se valen del mismo fundamento, *per textum in leg. 3. & leg. fin. Cod. de legibus, leg. 14. tit. 23. p. 3.* ibi: *Porque la sentēcia deue valer como ley en aquel pleyto que fuere dada, y en los otros q̃ fueren semejantes, Valenç. cons. 40. n. 55. Cancer. lib. 3. var. cap. 17. n. 185.*

185. ibi: *Tamen cum vno condemnato, cæteri veniant condemnandi, cum eadem causa defensionis sit omniũ.* Y la decision 572. *tom. 3. de Buratto*, ibi: *Sicuti etiam cum ius, & causa defensionis erat vna atque eadem, satis est, quod in examine, aliqui solum fuerunt citati cum vnus alium necessario defenderit, videndi Thusc. pract. conclus. 174. num. 17. tom. 7. Noguerol allegat. 38. n. 58. & seqq.*

46 Y assi no serà mucho digamos, que por el notorio defecto de propriedad, se deue de negar la manutenciõ, iuxta doctrinam *Posthij obseru. 42. n. 137. & 154. Barb. cum plurimis, vot. 106. n. 67. cum seqq.* ibi: *Cæterum vbi notoriè positiuè, & euidenter (prout in casu nostro) constat de defectu dominij, seu improuitate, & vitio possessionis, tũc non est danda manutentio, sed immò possessio talis qualis est reuocanda, leg. 1. & c. Leges enim, & sacri Canones non intendunt tueri vitiosum possessorem, Valascus, & c. Aliàs si aliquis in possessione, etiam in iusta defenderetur, daretur occasio delinquendi via calumnijs patefieret, temerarij fouerentur litigatores, & notoria fieret iniustitia.* Por todos los quales motiuos, y otros que V. m. hallarà, esperamos denegarà la manutencion introducida por dichos Curas, y la darà al Dean, y Cabildo, pues assi se determinô en la *Rotta in nostris terminis in dict. Palent. decimar. coram Dom. Zarate*, valiendose alli los Curas de la possession inmemorial, ibi: *Infine, atque ita constare de bono iure Capituli, etiam ad effectum manutentionis conclusum fuit vtraque parte acerrimè informante.* Ita etiam nos speramus concludendum salua meliori, &c.